

LUIZ GUILHERME MARINONI
DANIEL MITIDIERO

RECURSO EXTRAORDINÁRIO e RECURSO ESPECIAL

Jus Constitutionis

THOMSON REUTERS
**REVISTA DOS
TRIBUNAIS™**

Diretora de Conteúdo e Operações Editoriais**JULIANA MAYUMI ONO****Gerente de Conteúdo****MILISA CRISTINE ROMERA****Editorial:** Andréia Regina Schneider Nunes, Diego Garcia Mendonça, Karolina de Albuquerque Araújo, Marcella Pâmela da Costa Silva e Thiago César Gonçalves de Souza**Direitos Autorais:** Viviane M. C. Carmezim**Assistente Editorial:** Francisca Lucélia Carvalho de Sena**Estagiárias:** Camilla Sampaio Silva e Camilla Dantara Ventura**Produção Editorial****Coordenação****IME A. M. LOUREIRO GOMES****Especialistas Editoriais:** Gabriele Lais Sant'Anna dos Santos e Maria Angélica Leite**Analista de Projetos:** Larissa Gonçalves de Moura**Analistas de Operações Editoriais:** Cristiane Teixeira, Damares Regina Felício, Daniela Oliveira, Danielle Castro de Moraes, Felipe Augusto da Costa Souza, Gustavo Capabianco, Marília Gabriela Gradin, Mayara Macioni Pinto, Max Costa e Patrícia Melhado Navarra**Analistas de Qualidade Editorial:** Carina Xavier, Daniela Medeiros Gonçalves Melo, Leonardo Rocha e Rafael Ribeiro**Capa:** Linotec**Equipe de Conteúdo Digital****Coordenação****MARCELLO ANTONIO MASTROROSA PEDRO****Analistas:** Ana Paula Cavalcanti, Jonatan Souza, Luciano Guimarães e Rafael Ribeiro**Administrativo e Produção Gráfica****Coordenação****MAURICIO ALVES MONTE****Analista de Produção Gráfica:** Aline Ferrarezi Regis**Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)**
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Marinoni, Luiz Guilherme

Recurso extraordinário e recurso especial : *do jus litigatoris ao jus constitutionis* / Luiz Guilherme Marinoni, Daniel Mitidiero. – São Paulo : Thomson Reuters Brasil, 2019.**Bibliografia.**

ISBN 978-85-5321-303-0

114837

1. Brasil. Superior Tribunal de Justiça 2. Brasil. Supremo Tribunal Federal
3. Recurso especial – Brasil 4. Recurso extraordinário 5. Recurso extraordinário – Brasil 6. Recursos (Direito) – Brasil I. Mitidiero, Daniel. II. Título.

19-23676

CDU-347.957

Índices para catálogo sistemático: 1. Recurso especial : Direito processual
347.957 2. Recurso extraordinário : Direito processual 347.957

Cibele Maria Dias – Bibliotecária – CRB-8/9427

Sumário

Nota Prévia	5
Sumário	7
Introdução	13
Parte I. O STF e o STJ como Cortes Supremas	15
Capítulo 1 • O STF e o STJ entre modelos ideais e experiências concretas ...	17
Capítulo 2 • Perfil conceitual: da declaração da norma à reconstrução do significado normativo	19
Capítulo 3 • Perfil funcional: do controle à interpretação	47
Capítulo 4 • Perfil eficaz: da jurisprudência ao precedente	65
Parte II. O Recurso Extraordinário e o Recurso Especial	87
Capítulo 1 • Perfil histórico	89
1.1. Perfil histórico do recurso extraordinário	89
1.2. Perfil histórico do recurso especial	96
Capítulo 2 • Perfil dogmático	99
2.1. Perfil dogmático comum	99

2.1.1. O juízo de admissibilidade e o juízo de mérito	99
2.1.1.1. O juízo de admissibilidade	101
a) Em especial: a causa constitucional, a causa federal e o prequestionamento	117
b) Em especial: o ônus de alegar contrariedade e a necessidade de cotejo analítico.....	148
c) Em especial: o ônus de alegar contrariedade entre a interpretação, aplicação, distinção e superação de normas jurídicas. A caracterização da <i>ratio decidendi</i>	150
d) Em especial: o ônus de interposição conjunta de recurso extraordinário e de recurso especial	157
e) Em especial: os limites do conhecimento do caso diante da reconstrução das alegações de fato pela prova	160
f) Em especial: a decisão de única ou última instância.....	176
g) Em especial: a decisão de única ou última instância em tutela provisória	179
h) Em especial: a sanção de vícios irrelevantes	180
i) Em especial: o livre trânsito de recursos entre o STF e o STJ	183
2.1.1.2. O juízo de mérito	185
a) Em especial: o julgamento do caso, as questões impugnadas e os demais fundamentos	186

b)	Em especial: o julgamento do caso e as questões de ordem pública	188
c)	Em especial: o julgamento do caso e os fatos da causa	189
d)	Em especial: o julgamento do caso e a máxima <i>iura novit curia</i>	190
e)	Em especial: o julgamento do caso, o fato e o direito supervenientes	192
f)	Em especial: o julgamento do caso, o precedente, o precedente internacional e o exemplo estrangeiro	193
2.1.2.	A tutela provisória em recurso extraordinário e em recurso especial	195
2.1.2.1.	A tutela provisória satisfativa ou cautelar	195
2.1.2.2.	Os fundamentos da tutela provisória	197
a)	Cognição exauriente não definitiva e probabilidade de provimento do recurso ...	197
b)	O perigo na demora	201
c)	A defesa inconsistente	205
2.1.2.3.	O procedimento para sua obtenção: do relator ao Colegiado	209
2.2.	Perfil dogmático do recurso extraordinário	211
2.2.1.	O juízo de admissibilidade: a repercussão geral da questão constitucional	211
2.2.2.	O juízo de mérito	218
a)	A interpretação da Constituição	219
b)	O controle de constitucionalidade	224

2.3. Perfil dogmático do recurso especial	232
2.3.1. O juízo de admissibilidade: a repercussão geral da questão infraconstitucional federal	233
2.3.2. O juízo de mérito	233
a) A interpretação do tratado e da lei federal	234
b) O problema da interpretação da Constituição e do controle de constitucionalidade pelo STJ	235
Capítulo 3 • Perfil Procedimental	239
3.1. O falso problema do recurso repetitivo à luz da teoria dos precedentes obrigatórios	239
3.2. O procedimento do recurso extraordinário e do recurso especial	241
3.2.1. Nas Cortes de Justiça	241
3.2.2. Nas Cortes Supremas	244
3.3. O procedimento dos recursos repetitivos.....	245
3.3.1. Nas Cortes de Justiça	245
3.3.2. Nas Cortes Supremas	249
a) Seleção.....	249
b) Afetação	249
c) Instrução	252
d) Decisão	252
e) Irradiação	253
Capítulo 4 • Perfil decisório	257
4.1. Da forma de julgamento e da tomada de votos	257
4.1.1. Da regra do colegiado ao julgamento monocrático	257

4.1.2. Do julgamento presencial ao julgamento em listas e ao plenário virtual	259
4.1.3. Da tomada de votos em julgamento: das decisões plurais às decisões colegiadas	260
4.1.4. Da participação dos advogados na sessão de julgamento: da sustentação oral às questões de ordem	263
4.2. Da decisão do caso	263
4.2.1. Do dever de observar a ordem jurídica	264
4.2.2. Do dever de fundamentar a decisão	265
4.2.3. Da sucumbência recursal	275
4.3. Do precedente	275
4.3.1. Da distinção entre casos e entre questões	275
4.3.2. Da superação do precedente	276
a) Com eficácia retrospectiva	279
b) Com eficácia prospectiva	280
c) A proteção da coisa julgada diante do precedente superveniente	282
4.4. Da reclamação como forma de tutela da decisão do caso e não do precedente	293
Parte III. Os Embargos de Declaração	297
1. Perfil histórico	299
2. Perfil dogmático	299
3. Perfil procedimental	301
4. Perfil decisório	303

Parte IV. Os Embargos de Divergência	307
1. Perfil histórico	309
2. Perfil dogmático	309
3. Perfil procedimental.....	311
4. Perfil decisório	311
Considerações Finais	313
Súmulas do STF e do STJ sobre Recurso Extraordinário e Recurso Especial....	315
Súmulas do STF sobre Recurso Extraordinário	315
Súmulas do STJ sobre Recurso Especial	323
Referências Bibliográficas	329